

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 20.12.2017 με την εξής σύνθεση:
Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη – Εισηγήτρια και
Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου Μέλη.

Για να εξετάσει την από 16.11.2017 Προδικαστική Προσφυγή, με
Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών
ΑΕΠΠ 259/17-11-2017 και Ειδικό Αριθμό Κατάθεσης (ΕΑΚ) V/44/17-11-2017
της προσφεύγουσας εταιρίας με την επωνυμία «.....», με έδρα τ.....
Αττικής, οδός, νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της απόφασης τ..... (10^{ης}/2017 Συνεδρίασης που έλαβε
χώρα την 2^η/11/2017) τ, που αποδέχεται το από 26-10-2017 πρακτικό
της Επιτροπής διενέργειας του Διεθνούς, Ανοικτού, Ηλεκτρονικού διαγωνισμού
που προκηρύχθηκε με τη με αριθμ. 31821/28-07-2017 Διακήρυξη με
αντικείμενο την «Προμήθεια Υλικών και Παροχή Υπηρεσιών για τις
εγκαταστάσεις Ψύξης-Θέρμανσης των κτιρίων του Ιδρύματος» (με συστημικό
α/α Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ), συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 515.104,70 €,
πλέον ΦΠΑ και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική
άποψη προσφορά βάσει τιμής.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....», με έδρα
την Αθήνα, οδός, νομίμως εκπροσωπούμενης από

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την
ακύρωση ή άλλως μεταρρύθμιση της ανωτέρω προσβαλλόμενης απόφασης
κατά το μέρος που, στο στάδιο ελέγχου των υποφακέλων «Δικαιολογητικά
Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», έγινε αποδεκτή η προσφορά της
συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας «.....».

Αριθμός απόφασης: 10/2018

Με την από 27-11-2017 Παρέμβαση η παρεμβαίνουσα στρέφεται κατά της προσφεύγουσας για την απόρριψη της υπό κρίση Προσφυγής και υπέρ της διατήρησης ισχύος της ως άνω προσβαλλόμενης απόφασης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 174772313958 0115 0062), ποσού 2.575,53€, το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογισθείσα δαπάνη σύμφωνα με τη σύμβαση, ύψους 515.104,70€ χωρίς Φ.Π.Α.

2. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια και υπηρεσίες) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 515.104,70 € χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 αυτού και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

3. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη πράξη αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) στις 09.11.2017, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες και η Προδικαστική Προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 16.11.2017.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της απόφασης τ..... (10^{ης}/2017 Συνεδρίασης που έλαβε χώρα την 2^η/11/2017) του, που αποδέχεται το από 26-10-2017 πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας του Διεθνούς, Ανοικτού, Ηλεκτρονικού διαγωνισμού που

Αριθμός απόφασης: 10/2018

προκηρύχθηκε με τη με αριθμ. 31821/28-07-2017 Διακήρυξη με αντικείμενο την «Προμήθεια Υλικών και Παροχή Υπηρεσιών για τις εγκαταστάσεις Ψύξης-Θέρμανσης των κτιρίων του Ιδρύματος» (με συστημικό α/α Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ), συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 515.104,70 €, πλέον ΦΠΑ και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα στοιχειοθετεί το έννομο συμφέρον της για την προσβολή της επίδικης εκτελεστής διοικητικής πράξης, προσδιορίζοντας αυτό ως άμεσο, προσωπικό και ενεστώ, αφού έχει υποβάλει προσφορά η οποία και έχει γίνει αποδεκτή σε αυτό το στάδιο από την αναθέτουσα αρχή, αυξάνοντας εύλογα τις προσδοκίες της να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, ισχυρίζεται, ειδικότερα, ότι έχει υποστεί ζημία από την προσβαλλόμενη εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας αρχής, αφού η τελευταία με την ανωτέρω προσβαλλόμενη κατ' εσφαλμένη εκτίμηση, έκανε αποδεκτή στο στάδιο «Δικαιολογητικά –Τεχνική Προσφορά» και τη προσφορά έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας και ως εκ τούτου υφίσταται κίνδυνος ζημίας της προσφεύγουσας, σε περίπτωση που προχωρήσει η διαγωνιστική διαδικασία και στο στάδιο των οικονομικών προσφορών, να κριθεί συμφέρουσα η οικονομική προσφορά της έτερης εταιρίας «.....» και να συναφθεί με την ως άνω αναφερόμενη η υπό κρίση σύμβαση.

6. Επειδή, με την υπ' αριθμ. Α54/2017 Απόφαση της Α.Ε.Π.Π. επί του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων καλείτο η Αναθέτουσα Αρχή όπως αναστείλει την περαιτέρω πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης επί της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής.

7. Επειδή, παρεμβαίνει η εταιρεία με την επωνυμία «.....», η οποία παρέμβαση ασκείται παραδεκτώς κατ' άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017 και στη νόμιμη προθεσμία, αφού όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του Διαγωνισμού, κοινοποιήθηκε μέσω Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 20.11.2017 η εν λόγω Προσφυγή στους θιγόμενους τρίτους, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη

Αριθμός απόφασης: 10/2018

προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης. Η Παρέμβαση της προαναφερόμενης εταιρείας ασκήθηκε στις 27.11.2017, ενώ η παρεμβαίνουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, για τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, αφού η προσφορά της έχει γίνει αποδεκτή στην περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία (Ε.Α. ΣτΕ 689/2011) και η ενδεχόμενη αποδοχή της κρινόμενης προσφυγής θα οδηγήσει στην απόρριψη της προσφοράς της και συνακόλουθα τη μη συμμετοχή της στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, εξαλείφοντας τις πιθανότητες κατακύρωσης της σύμβασης στην παρεμβαίνουσα.

8. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

9. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 367 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

Αριθμός απόφασης: 10/2018

10. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π., σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις, επιλαμβάνεται προδικαστικών προσφυγών που στρέφονται κατά πράξεων ή παραλείψεων αναθετουσών αρχών που εκδίδονται/συντελούνται κατά το στάδιο ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων, όπως αυτές προσβάλλονται ενώπιόν της, από κάθε πρόσωπο, το οποίο έχει ή είχε έννομο συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση, εξετάζοντας τους προβαλλόμενους πραγματικούς και νομικούς ισχυρισμούς των εμπλεκόμενων μερών και αποφαίνεται αιτιολογημένα.

11. Επειδή, εν προκειμένω η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, με την οποία εγκρίθηκε το σχετικό πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού και έγινε αποδεκτή στο στάδιο «Δικαιολογητικά – Τεχνική Προσφορά» ο σχετικός φάκελος προσφοράς της νυν παρεμβαίνουσας εταιρείας «.....», ενώ κατά την προσφεύγουσα έπρεπε να αποκλεισθεί από τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας, για τους λόγους που αναφέρει στην Προσφυγή της. Όπως δε επικαλείται σε αυτούς αναφορικά με την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας, σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης στο πεδίο 2.2.6 αυτής, «οι υποψήφιοι πρέπει να διαθέτουν και να είναι σε θέση να αποδείξουν ότι ...απασχολούν τουλάχιστον δύο τεχνίτες και δύο βοηθούς που θα καλύπτουν τις προϋποθέσεις της οικείας νομοθεσίας». Στο πεδίο δε Β4 της οικείας Διακήρυξης αναφέρεται ότι για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν «Κατάλογο με την μορφή πίνακα με το τεχνικό προσωπικό, και ειδικά με αυτό που θα έχει στη διάθεση του ο ανάδοχος για την εκτέλεση των εργασιών. Κρίνεται ως επαρκής για την αποδοχή της προσφοράς, να έχει κατ' ελάχιστο δύο (2) τεχνίτες και δύο (2) βοηθούς που θα καλύπτουν τις προϋποθέσεις της Νομοθεσίας. Προς τούτο κατατίθενται αντίγραφα εντύπων που αποδεικνύουν τα επαγγελματικά προσόντα του προσωπικού που απασχολεί κατά το χρόνο του διαγωνισμού ήτοι επαγγελματικές άδειες, πτυχία κλπ., όπως προβλέπεται από το Π.Δ. 1/2013, που θα συνοδεύονται από αντίγραφο πίνακα προσωπικού της Επιθεώρησης Εργασίας ή το μητρώο της Νομαρχίας, στην οποία να αναφέρεται απαραίτητως η ειδικότητα εκάστου. Σημειώνεται ότι προκειμένου για νομικά

Αριθμός απόφασης: 10/2018

πρόσωπα θα πρέπει να διαθέτουν πιστοποίηση σύμφωνα με τον κανονισμό 517/2014 και εφόσον πρόκειται για φυσικά πρόσωπα να διαθέτουν πιστοποιητικό κατηγορίας I όπως προβλέπεται από την νομοθεσία.». Η προσφεύγουσα επικαλείται σχετικά ότι η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία «.....» τόσο στην προσφορά της όσο και στις συμπληρωματικές πληροφορίες που η Επιτροπή του Διαγωνισμού αιτήθηκε, αναφέρει ότι ο ως εργοδηγός διαθέτει πιστοποιητικό κατηγορίας I, στο δε πιστοποιητικό αυτό βασίζεται και η πιστοποίηση της εταιρείας. Κατά δεύτερον, αναφέρει η προσφεύγουσα ότι η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία προσκομίζει και δεύτερο πιστοποιητικό κατηγορίας I, του εργαζόμενου, ο οποίος όμως προσελήφθη μετά την κατάθεση των δικαιολογητικών της προσφέρουσας εταιρείας και επιπλέον ο ως άνω αναφερόμενος έχει την ιδιότητα του Αρχιτεχνίτη και όχι του Εργοδηγού, όπως προβλέπεται από το Π.Δ. 1/2013. Ο δεύτερος προβαλλόμενος λόγος προσφυγής ερείδεται επίσης στην πλημμελή απόδειξη της τεχνικής ικανότητας, όπου σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης αναφέρεται ότι ο υποψήφιος θα πρέπει να διαθέτει και να είναι σε θέση να αποδείξει ότι απασχολεί Εγκαταστάτη με άδεια για εγκατάσταση καύσης – 3ης βαθμίδας (ΠΔ 114/2012). Σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η προσφέρουσα εταιρεία «.....» αναφέρει ως εγκαταστάτη καύσης τον ομόρρυθμο εταίρο αυτήςκαι σαν δεύτερο εγκαταστάτη καύσης τον ενώ σύμφωνα με την προσκομισθείσα σχετική ένορκη βεβαίωση ο πρώτος ως άνω αναφερόμενος δηλώνει κάτοικος Θεσσαλονίκης, που οδηγεί την προσφεύγουσα στο συμπέρασμα ότι, δοθείσης της περίπτωσης που παρουσιασθεί έκτακτη ανάγκη αντιμετώπισης προβλήματος ακόμα και σε ημέρες αργίας, και ο ανάδοχος, σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης, υποχρεούται όπως εντός δύο (2) ωρών το αργότερο από τη λήψη της σχετικής ειδοποίησης να διαθέσει στη Διεύθυνση Συντήρησης των Εγκαταστάσεων της Γενικής Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του το απαιτούμενο προσωπικό χωρίς ιδιαίτερη αποζημίωση, η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία δεν θα είναι σε θέση να παρέχει τις απαιτούμενες υπηρεσίες. Επιπροσθέτως, ο απασχολούμενος της συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας

Αριθμός απόφασης: 10/2018

συγκεντρώνει στο πρόσωπο του και τις τρεις απαιτούμενες ιδιότητες, ήτοι του τεχνικού με πιστοποιητικό Ι, του επιβλέποντα μηχανικού και του εγκαταστάτη καύσης. Ο τρίτος προβαλλόμενος λόγος προσφυγής της προσφεύγουσας, ερείδεται στην έλλειψη ηλεκτρονικών υπογραφών των υπεύθυνων δηλώσεων, θεώρησης του γνησίου της υπογραφής των δηλούντων (.....) καθώς και στο γεγονός ότι και οι δύο δηλώνουν ως τόπο κατοικίας την έδρα της εταιρείας. Τέλος, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσβαλλόμενης απόφασης ότι δηλαδή στερείται εμπειριστατωμένης αιτιολογίας, δοθέντος ότι δεν αναφέρεται η αναθέτουσα αρχή στα μεγέθη τα οποία έλαβε υπόψη προκειμένου να καταλήξει στη συγκεκριμένη αξιολόγηση, με αποτέλεσμα να καθίσταται ανέφικτος ο έλεγχος εκ μέρους των διαγωνιζομένων περί του εάν και κατά πόσο τηρήθηκαν οι όροι και η μεθοδολογία της Διακήρυξης ως προς την τελική ιεράρχηση και την κατάταξη των διαγωνιζομένων όσον αφορά στα δικαιολογητικά συμμετοχής και την τεχνική ικανότητα.

12. Επειδή, στο 1^ο Πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας του Διεθνούς, Ανοικτού, Ηλεκτρονικού διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη με αριθμ. 31821/28-07-2017 Διακήρυξη, που επικυρώθηκε με την απόφαση τ (10^{ης}/2017 Συνεδρίασης που έλαβε χώρα την 2^η/11/2017) τ, αναφέρεται, μεταξύ άλλων, ότι «Ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής της εταιρείας «.....» είναι πλήρης σε ό,τι αφορά και τις διευκρινήσεις που ζητήθηκαν και πιο συγκεκριμένα 1) Η εταιρεία στην απάντησή της διευκρινίζει ότι ως νομικό πρόσωπο είναι πιστοποιημένη κατά τον Κανονισμό ΕΕ 2067/2015, ο οποίος συμπεριλαμβάνει τις απαιτήσεις του Κανονισμού 517/2014 και έχει συνυποβάλλει τη σχετική πιστοποίηση, γεγονός που κατά τη διακήρυξη ικανοποιεί τους όρους της παραγράφου Β4 Κουκίδα 2η. 2) Η εταιρεία στην απάντησή της ισχυρίζεται ότι διαθέτει πιστοποιημένο αναλυτή καυσαερίων, γεγονός που κατά τη διακήρυξη ικανοποιεί τους όρους της παραγράφου Β4 Κουκίδα 5η. Το σχετικό πιστοποιητικό με ημερομηνία πριν την λήξη υποβολής προσφορών θα πρέπει οπωσδήποτε να προσκομισθεί κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης».

Αριθμός απόφασης: 10/2018

13. Επειδή, σε συνέχεια του από 17-11-2017 εγγράφου της ΑΕΠΠ προς την αναθέτουσα αρχή αναφορικά με την διαβίβαση αιτήματος πρόσβασης και αποστολής στοιχείων καθώς και της με αριθμ. πρωτ. Οικ. 903/24-11-2017 Πράξης 44/2017 του Προέδρου του 5^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ για τον ορισμό εισηγητή και ημερομηνίας εξέτασης της υπό κρίση Προσφυγής, δεν απεστάλησαν οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής επί της προσφυγής και σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 14 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017: «*Σε περίπτωση μη αποστολής στο σχηματισμό της ΑΕΠΠ, που εξετάζει την προδικαστική προσφυγή, εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, των απόψεών της και των κωδικών πρόσβασης στα στοιχεία του διαγωνισμού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση β' της παραγράφου 2 του άρθρου 9 του παρόντος Κανονισμού, ο οικείος σχηματισμός μπορεί να συνάγει τεκμήριο ομολογίας της αναθέτουσας αρχής για την πραγματική βάση των ισχυρισμών του προσφεύγοντος. Το ίδιο τεκμήριο μπορεί να θεωρηθεί ότι συντρέχει και στην περίπτωση κατά την οποία, τα στοιχεία που έχουν αποσταλεί είναι, κατά την κρίση του οικείου σχηματισμού της ΑΕΠΠ, ελλιπή και δεν επαρκούν για τον έλεγχο του βάσιμου των προβαλλόμενων αιτιάσεων (άρθρο 365 παρ. 2 ν. 4412/2016)*».

14. Επειδή, η παρεμβαίνουσα με την από 27-11-2017 Παρέμβαση της, αναφέρει επί της τεχνικής ικανότητας (2.2.6) της παρ. Β4 Κουκίδα 2^η της Διακήρυξης σχετικά με την συμμετοχή της ίδιας, ότι σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης αλλά και του οικείου νομοθετικού πλαισίου προκύπτει ότι ως προϋπόθεση κάλυψης της τεχνικής ικανότητας των συμμετεχόντων, τίθεται για τα φυσικά πρόσωπα η απασχόληση τουλάχιστον δύο (2) τεχνιτών και για τα νομικά πρόσωπα η πιστοποίηση του νομικού προσώπου σύμφωνα με τον Κανονισμό ΕΕ 2067/2015 (517/2014). Εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα, ως οικονομικός φορέας που συμμετέχει στον κρινόμενο Διαγωνισμό είναι νομικό πρόσωπο το οποίο διαθέτει την πιστοποίηση του Κανονισμού ΕΕ 2067/2015, ο οποίος λαμβάνει υπόψη το περιεχόμενο του Κανονισμού ΕΕ 517/2014 και τα ανωτέρω, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας, πληρούν τις τιθέμενες προϋποθέσεις της Διακήρυξης και του οικείου νομοθετικού πλαισίου.

Αριθμός απόφασης: 10/2018

Επιπροσθέτως, πέραν της ως άνω πιστοποίησης της ως νομικού προσώπου, που κατά την παρεμβαίνουσα δεικνύει την έγκυρη συμμετοχή της στο διαγωνισμό, προβάλλει ότι διαθέτει δύο (2) τεχνίτες και δύο (2) βοηθούς για την οποία όμως (τελευταία) ειδικότητα δεν απαιτείται ειδική άδεια, οπότε και εσφαλμένως προβάλλεται, κατά τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας, από την προσφεύγουσα. Σε ό,τι αφορά τον δεύτερο λόγο προσφυγής, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι πέραν του γεγονότος ότι η ίδια δηλώνει δύο (2) εγκαταστάτες καύσης και συνεπώς η όποια τυχόν άφευκτη ανάγκη δύναται να καλυφθεί από τον δεύτερο σε περίπτωση κωλύματος του ενός εκ των δύο, ιδιότητα που σύμφωνα με την Διακήρυξη άλλωστε δεν απαιτείται να συντρέχει στο πρόσωπο δύο απασχολούμενων στην εταιρεία, σε κάθε δε περίπτωση η τυχόν μη έγκαιρη διάθεση οποιουδήποτε προσωπικού του αναδόχου προς τον σκοπό αντιμετώπισης προβλήματος δεν συνιστά λόγο απόρριψης της προσφοράς αλλά συνεπάγεται ενοχικής φύσεως κυρώσεις με την επιβολή ποινικής ρήτρας. Σε ό,τι αφορά τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας περί της συγκέντρωσης πολλαπλών ιδιοτήτων στο πρόσωπο ενός εκ των ομορρύθμων εταίρων της παρεμβαίνουσας προβάλλει η τελευταία ότι δεν απαιτείται η τυχόν συνδρομή τρίτων φορέων ανεξάρτητων από την προσφέρουσα εταιρεία για την εκτέλεση των εργασιών και υπηρεσιών των απαιτήσεων του διαγωνισμού. Σε ό,τι αφορά τον τρίτο προβαλλόμενο λόγο σχετικά με τις Υπεύθυνες Δηλώσεις, επικαλείται η παρεμβαίνουσα ότι υποβλήθηκαν εκ περισσού, δεδομένου ότι το περιεχόμενο τους υπερκαλύπτεται από το περιεχόμενο του ΕΕΕΣ και ως εκ τούτου δεν αποτελούν αντικείμενο, ούτε όρο παραδεκτού της προσφοράς.

15. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του Κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 517/2014 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16ης Απριλίου 2014 για τα φθοριούχα αέρια του θερμοκηπίου και για την κατάργηση του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 842/2006 και ειδικότερα του άρθρου 3 με τίτλο: Πρόληψη των εκπομπών φθοριούχων αερίων του θερμοκηπίου, παρ. 4 αυτού: «*Τα φυσικά πρόσωπα που ασκούν τα καθήκοντα που αναφέρονται στο άρθρο 10 παράγραφος 1 στοιχεία α) έως γ) είναι πιστοποιημένα σύμφωνα με το άρθρο 10 παράγραφοι 4 και 7 και λαμβάνουν μέτρα για την πρόληψη της διαρροής*

Αριθμός απόφασης: 10/2018

φθοριούχων αερίων του θερμοκηπίου. Οι επιχειρήσεις που πραγματοποιούν την εγκατάσταση, την επισκευή, τη συντήρηση, την επιδιόρθωση ή τον παροπλισμό του εξοπλισμού που παρατίθεται στο άρθρο 4 παράγραφος 2 στοιχεία α) έως δ) είναι πιστοποιημένες σύμφωνα με το άρθρο 10 παράγραφοι 6 και 7 και λαμβάνουν μέτρα για την πρόληψη της διαρροής φθοριούχων αερίων του θερμοκηπίου.» Σύμφωνα δε με τις διατάξεις του άρθρου 10 με τίτλο: Κατάρτιση και πιστοποίηση: «1. Τα κράτη μέλη, βάσει των ελάχιστων απαιτήσεων που αναφέρονται στην παράγραφο 5, θεσπίζουν ή προσαρμόζουν προγράμματα πιστοποίησης, συμπεριλαμβανομένων των διαδικασιών αξιολόγησης. Τα κράτη μέλη μεριμνούν ώστε να διατίθενται προγράμματα κατάρτισης για τα φυσικά πρόσωπα που εκτελούν τις ακόλουθες εργασίες: α) εγκατάσταση, επισκευή, συντήρηση, επιδιόρθωση ή παροπλισμό του εξοπλισμού που παρατίθεται στο άρθρο 4 παράγραφος 2 στοιχεία α) έως στ)· β) έλεγχο εντοπισμού διαρροών όπως προβλέπεται στο άρθρο 4 παράγραφος 2 στοιχεία α) έως ε) του εξοπλισμού που αναφέρεται στο άρθρο 4 παράγραφος 1· γ) ανάκτηση φθοριούχων αερίων του θερμοκηπίου όπως προβλέπεται στο άρθρο 8 παράγραφος 1. 2. Τα κράτη μέλη διασφαλίζουν ότι διατίθενται προγράμματα κατάρτισης για τα φυσικά πρόσωπα που ανακτούν φθοριούχα αέρια του θερμοκηπίου από τον εξοπλισμό κλιματισμού των μηχανοκίνητων οχημάτων που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής της οδηγίας 2006/40/EK, βάσει των ελάχιστων απαιτήσεων που αναφέρονται στην παράγραφο 5. 3. Τα προγράμματα πιστοποίησης και κατάρτισης που προβλέπονται στις παραγράφους 1 και 2 αφορούν τα ακόλουθα: α) κείμενες κανονιστικές διατάξεις και ισχύοντα τεχνικά πρότυπα· β) πρόληψη των εκπομπών· γ) ανάκτηση φθοριούχων αερίων του θερμοκηπίου· δ) ασφαλή χειρισμό του εξοπλισμού του τύπου και του μεγέθους που καλύπτει το πιστοποιητικό· ε) πληροφορίες για τις σχετικές τεχνολογίες που αντικαθιστούν ή περιορίζουν τη χρήση των φθοριούχων αερίων του θερμοκηπίου και ασφαλής χειρισμός των ως άνω τεχνολογιών. 4. Πιστοποιητικά στο πλαίσιο των προγραμμάτων πιστοποίησης σύμφωνα με την παράγραφο 1 εκδίδονται υπό τον όρο ο αιτών να έχει ολοκληρώσει επιτυχώς διαδικασία αξιολόγησης που έχει θεσπιστεί σύμφωνα με

Αριθμός απόφασης: 10/2018

τις παραγράφους 1, 3 και 5. 5. Οι ελάχιστες απαιτήσεις για τα προγράμματα πιστοποίησης είναι αυτές που προβλέπονται στους κανονισμούς (ΕΚ) αριθ. 303/2008 έως (ΕΚ) αριθ. 306/2008 και στην παράγραφο 12. Οι ελάχιστες απαιτήσεις για τις βεβαιώσεις κατάρτισης είναι αυτές που προβλέπονται στον κανονισμό (ΕΚ) αριθ. 307/2008 και στην παράγραφο 12. Στις εν λόγω ελάχιστες απαιτήσεις θα διασαφηνίζονται, για κάθε είδος εξοπλισμού που αναφέρεται στις παραγράφους 1 και 2, οι απαραίτητες πρακτικές δεξιότητες και θεωρητικές γνώσεις, όπου απαιτείται, ξεχωριστά για κάθε διαφορετική καλυπτόμενη δραστηριότητα, καθώς και οι προϋποθέσεις για την αμοιβαία αναγνώριση πιστοποιητικών και βεβαιώσεων κατάρτισης. 6. Τα κράτη μέλη καθιερώνουν ή προσαρμόζουν προγράμματα πιστοποίησης, βάσει των ελάχιστων απαιτήσεων που αναφέρονται στην παράγραφο 5, για τις επιχειρήσεις που πραγματοποιούν εγκατάσταση, επισκευή, συντήρηση, επιδιόρθωση ή παροπλισμό του εξοπλισμού που αναφέρεται στο άρθρο 4 παράγραφος 2 στοιχεία α) έως δ) για λογαριασμό τρίτων. 7. Τα πιστοποιητικά και οι βεβαιώσεις κατάρτισης που έχουν ήδη εκδοθεί σύμφωνα με τον κανονισμό (ΕΚ) αριθ. 842/2006 παραμένουν σε ισχύ, σύμφωνα με τους όρους υπό τους οποίους εκδόθηκαν αρχικά. 8. Τα κράτη μέλη διασφαλίζουν ότι όλα τα φυσικά πρόσωπα που διαθέτουν πιστοποιητικά στο πλαίσιο των προγραμμάτων πιστοποίησης σύμφωνα με τις παραγράφους 1 και 7 διαθέτουν πρόσβαση σε πληροφορίες σχετικά με καθένα από τα υπόλοιπα: α) τις τεχνολογίες που αναφέρονται στην παράγραφο 3 στοιχείο ε) και β) στις υφιστάμενες κανονιστικές απαιτήσεις προκειμένου να εργάζονται με εξοπλισμό που περιέχει εναλλακτικά ψυκτικά μέσα αντί φθοριούχων αερίων του θερμοκηπίου. 9. Τα κράτη μέλη διασφαλίζουν τη διαθεσιμότητα προγραμμάτων κατάρτισης για τα φυσικά πρόσωπα που επιθυμούν να επικαιροποιήσουν τις γνώσεις τους επί των θεμάτων που αναφέρονται στην παράγραφο 3. 10. Έως την 1η Ιανουαρίου 2017, τα κράτη μέλη θα ενημερώσουν την Επιτροπή σχετικά με τα προγράμματα πιστοποίησης και κατάρτισης. Τα κράτη μέλη αναγνωρίζουν τα πιστοποιητικά και τις βεβαιώσεις κατάρτισης που εκδίδονται σε άλλο κράτος μέλος σύμφωνα με το παρόν άρθρο. Τα κράτη μέλη δεν περιορίζουν τις ελευθερίες παροχής υπηρεσιών ή εγκατάστασης λόγω έκδοσης πιστοποιητικού

Αριθμός απόφασης: 10/2018

σε άλλο κράτος μέλος. 11. Κάθε επιχείρηση η οποία αναθέτει κάποια από τις εργασίες που αναφέρονται στην παράγραφο 1 σε άλλη επιχείρηση λαμβάνει όλα τα εύλογα μέτρα προκειμένου να διαπιστώσει ότι η εν λόγω επιχείρηση διαθέτει τα απαιτούμενα πιστοποιητικά για τις εργασίες που θα επιτελέσει σύμφωνα με το παρόν άρθρο.»

16. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2015/2067 της Επιτροπής της 17ης Νοεμβρίου 2015 για τη θέσπιση, σύμφωνα με τον κανονισμό (ΕΕ) αριθ. 517/2014 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, ελάχιστων απαιτήσεων και των όρων αμοιβαίας αναγνώρισης για την πιστοποίηση των φυσικών προσώπων όσον αφορά τον σταθερό εξοπλισμό ψύξης, τον εξοπλισμό κλιματισμού και αντλιών θερμότητας, καθώς και τις μονάδες ψύξης σε φορτηγά ψυγεία και ρυμουλκούμενα ψυγεία που περιέχουν φθοριούχα αέρια του θερμοκηπίου και για την πιστοποίηση των εταιρειών όσον αφορά τον σταθερό εξοπλισμό ψύξης, τον εξοπλισμό κλιματισμού και αντλιών θερμότητας που περιέχουν φθοριούχα αέρια του θερμοκηπίου, σύμφωνα με το άρθρο 3 του οποίου, με τίτλο Πιστοποίηση των φυσικών προσώπων: «1. Τα φυσικά πρόσωπα που εκτελούν τις δραστηριότητες που αναφέρονται στο άρθρο 2 παράγραφος 1 είναι κάτοχοι πιστοποιητικού που αναφέρεται στο άρθρο 4 για την αντίστοιχη κατηγορία, όπως ορίζεται στην παράγραφο 2 του παρόντος άρθρου. 2. Τα πιστοποιητικά που βεβαιώνουν ότι ο κάτοχος πληροί τις απαιτήσεις για την άσκηση μίας ή περισσότερων από τις δραστηριότητες του άρθρου 2 παράγραφος 1 χορηγούνται για τις ακόλουθες κατηγορίες φυσικών προσώπων: α) κάτοχοι πιστοποιητικού της κατηγορίας I μπορούν να ασκούν όλες τις δραστηριότητες που προβλέπονται στο άρθρο 2 παράγραφος 1· β) κάτοχοι πιστοποιητικού της κατηγορίας II μπορούν να ασκούν τις δραστηριότητες που προβλέπονται στο άρθρο 2 παράγραφος 1 στοιχείο α), υπό την προϋπόθεση ότι αυτές δεν απαιτούν παρέμβαση στο κύκλωμα ψύξης το οποίο περιέχει φθοριούχα αέρια θερμοκηπίου. Οι κάτοχοι πιστοποιητικού της κατηγορίας II μπορούν να ασκούν τις δραστηριότητες του άρθρου 2 παράγραφος 1 στοιχεία β), γ) δ) και ε), όσον αφορά τον εξοπλισμό που αναφέρεται στο άρθρο 1, ο οποίος περιέχει λιγότερο από 3 kg φθοριούχων

Αριθμός απόφασης: 10/2018

αερίων θερμοκηπίου ή, στην περίπτωση των ερμητικά σφραγισμένων συστημάτων που φέρουν τη σχετική επισήμανση, περιέχει λιγότερο από 6 kg φθοριούχων αερίων θερμοκηπίου· γ) κάτοχοι πιστοποιητικού της κατηγορίας III μπορούν να ασκούν τις δραστηριότητες του άρθρου 2 παράγραφος 1 στοιχείο β), όσον αφορά τον εξοπλισμό που αναφέρεται στο άρθρο 1, ο οποίος περιέχει λιγότερο από 3 kg φθοριούχων αερίων θερμοκηπίου ή, στην περίπτωση των ερμητικά σφραγισμένων συστημάτων που φέρουν τη σχετική επισήμανση, περιέχει λιγότερο από 6 kg φθοριούχων αερίων θερμοκηπίου· δ) κάτοχοι πιστοποιητικού της κατηγορίας IV μπορούν να ασκούν τη δραστηριότητα που προβλέπεται στο άρθρο 2 παράγραφος 1 στοιχείο α), υπό την προϋπόθεση ότι αυτή δεν απαιτεί παρέμβαση στο κύκλωμα ψύξης το οποίο περιέχει φθοριούχα αέρια θερμοκηπίου. 3. Η παράγραφος 1 δεν ισχύει για τα φυσικά πρόσωπα τα οποία εκτελούν εργασίες: α) σκληρής ετερογενούς συγκόλλησης, μαλακής ετερογενούς συγκόλλησης και αυτογενούς συγκόλλησης μερών συστήματος ή τεμαχίων εξοπλισμού στο πλαίσιο μίας από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στο άρθρο 2 παράγραφος 1, και τα οποία διαθέτουν τα προσόντα που απαιτεί η εθνική νομοθεσία για την άσκηση τέτοιου είδους δραστηριοτήτων, υπό την προϋπόθεση ότι επιβλέπονται από πρόσωπο το οποίο κατέχει πιστοποιητικό το οποίο καλύπτει την αντίστοιχη δραστηριότητα και το οποίο πρόσωπο είναι υπεύθυνο για τη σωστή εκτέλεση της δραστηριότητας· β) ανάκτησης φθοριούχων αερίων του θερμοκηπίου από εξοπλισμό που καλύπτεται από την οδηγία 2012/19/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου (1), με φορτίο φθοριούχων αερίων θερμοκηπίου λιγότερο των 3 kg και λιγότερο των 5 τόννων ισοδυνάμου διοξειδίου του άνθρακα (CO₂) σε εγκαταστάσεις που καλύπτονται από άδεια σύμφωνα με το άρθρο 9 παράγραφοι 1 και 2 της εν λόγω οδηγίας, υπό την προϋπόθεση ότι τα πρόσωπα αυτά απασχολούνται από την εταιρεία που είναι κάτοχος της άδειας και έχουν ολοκληρώσει κύκλο μαθημάτων για την απόκτηση ελάχιστων δεξιοτήτων και γνώσεων οι οποίες αντιστοιχούν στην κατηγορία III, όπως ορίζεται στο παράρτημα I του παρόντος κανονισμού και είναι επικυρωμένες από βεβαίωση επάρκειας η οποία εκδόθηκε από τον κάτοχο της άδειας. 4. Τα φυσικά πρόσωπα που ασκούν μία από τις

Αριθμός απόφασης: 10/2018

δραστηριότητες που αναφέρονται στο άρθρο 2 παράγραφος 1 δεν υπόκεινται στην απαίτηση που ορίζεται στην παράγραφο 1 του παρόντος άρθρου, υπό τον όρο ότι πληρούνται οι ακόλουθες προϋποθέσεις: α) έχουν εγγραφεί σε σειρά μαθημάτων κατάρτισης με σκοπό την απόκτηση πιστοποιητικού που καλύπτει τη σχετική δραστηριότητα· και β) ασκούν τη δραστηριότητα υπό την εποπτεία προσώπου που είναι κάτοχος πιστοποιητικού το οποίο καλύπτει την εν λόγω δραστηριότητα και το οποίο πρόσωπο είναι πλήρως υπεύθυνο για την ορθή εκτέλεση της δραστηριότητας· Η παρέκκλιση που προβλέπεται στο πρώτο εδάφιο εφαρμόζεται καθ' όλη τη διάρκεια των περιόδων που χρειάζονται για την εκτέλεση των δραστηριοτήτων οι οποίες αναφέρονται στο άρθρο 2 παράγραφος 1 μη υπερβαίνοντας συνολικά τους 24 μήνες.» Σύμφωνα δε με το άρθρο 5 με τίτλο Πιστοποίηση εταιρειών: «Οι εταιρείες που αναφέρονται στο άρθρο 2 παράγραφος 2 είναι κάτοχοι πιστοποιητικού όπως αναφέρεται στο άρθρο 6.» Το άρθρο 6 με τίτλο Πιστοποιητικά που χορηγούνται σε εταιρείες, ορίζει: «1. Ο φορέας πιστοποίησης κατά την έννοια του άρθρου 7 εκδίδει πιστοποιητικό σε εταιρεία για μία ή περισσότερες από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στο άρθρο 2 παράγραφος 2, εφόσον πληρούνται οι ακόλουθες απαιτήσεις: α) απασχόληση φυσικών προσώπων πιστοποιημένων σύμφωνα με το άρθρο 3 για τις δραστηριότητες που απαιτούν πιστοποίηση, σε αριθμούς που αρκούν για την κάλυψη του αναμενόμενου όγκου δραστηριοτήτων· β) απόδειξη ότι διατίθενται τα αναγκαία εργαλεία και οι διαδικασίες στα φυσικά πρόσωπα που ασκούν τις δραστηριότητες για τις οποίες απαιτείται πιστοποίηση. 2. Το πιστοποιητικό περιλαμβάνει τουλάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ονομασία του φορέα πιστοποίησης, το πλήρες ονοματεπώνυμο του κατόχου, τον αριθμό πιστοποιητικού και, ενδεχομένως, την ημερομηνία λήξης· β) τις δραστηριότητες τις οποίες έχει δικαίωμα να ασκεί ο κάτοχος του πιστοποιητικού και για τις οποίες διευκρινίζεται η μέγιστη ποσότητα, εκφρασμένη σε χιλιόγραμμα, που περιέχει ο σχετικός εξοπλισμός· γ) την ημερομηνία έκδοσης και την υπογραφή του εκδίδοντος.»

17. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 1 του Π.Δ. 1/2013: «Αντικείμενο του παρόντος αποτελεί, για τις επαγγελματικές δραστηριότητες που

Αριθμός απόφασης: 10/2018

προβλέπονται στις περιπτώσεις (γ) και (ε) του άρθρου 2 παρ. 3 του ν. 3982/2011 (Α' 143) και αφορούν τις ψυκτικές εγκαταστάσεις, ο καθορισμός των βαθμίδων των επαγγελματικών προσόντων, των ασκούμενων κατά βαθμίδα επαγγελματικών δραστηριοτήτων, της διαδικασίας και των δικαιολογητικών που απαιτούνται για τη χορήγηση, την ανανέωση ή την επέκταση της άδειας άσκησης των ως άνω επαγγελματικών δραστηριοτήτων, από φυσικά πρόσωπα, καθώς και για την άσκηση των εν λόγω δραστηριοτήτων επίσης από φυσικά πρόσωπα, όταν συντρέχουν αντικειμενικώς διαπιστούμενες προϋποθέσεις. Με το παρόν καθορίζεται επίσης η διαδικασία έκδοσης των πιστοποιητικών που προβλέπονται στον Κανονισμό 303/2008 της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η απόκτηση των οποίων αποτελεί αναγκαία προϋπόθεση για την άσκηση σημαντικού μέρους των ως άνω επαγγελματικών δραστηριοτήτων.» Σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ.1 αυτού: «1. Οι ασκούμενες επαγγελματικές δραστηριότητες που ρυθμίζονται με το παρόν διάταγμα είναι, η υλοποίηση της μελέτης ψυκτικής εγκατάστασης, όπου η μελέτη αυτή απαιτείται από την κείμενη νομοθεσία, η κατασκευή, η συντήρηση, η επισκευή και η εξυπηρέτηση της εν λόγω εγκατάστασης, ο έλεγχος για διαρροές, καθώς και η ανάκτηση του ψυκτικού μέσου της εγκατάστασης», ενώ η παρ. 3 ορίζει: «3. Τα φυσικά πρόσωπα που ασκούν τις ως άνω επαγγελματικές δραστηριότητες, με την επιφύλαξη του άρθρου 5 παρ. 7, κατατάσσονται σε τρεις βαθμίδες επαγγελματικών προσόντων: α) τεχνίτης ψυκτικός, που ανήκει στην πρώτη (1η) βαθμίδα β) αρχιτεχνίτης ψυκτικός, που ανήκει στη δεύτερη (2η) βαθμίδα γ) εργοδηγός ψυκτικός, που ανήκει στην τρίτη (3η) βαθμίδα.»

18. Επειδή, σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης, πεδίο Β.4., για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: Κατάλογο με την μορφή πίνακα με το τεχνικό προσωπικό, και ειδικά με αυτό που θα έχει στη διάθεση του ο ανάδοχος για την εκτέλεση των εργασιών. Κρίνεται ως επαρκής για την αποδοχή της προσφοράς, να έχει κατ' ελάχιστο δύο (2) τεχνίτες και δύο (2) βοηθούς που θα καλύπτουν τις προϋποθέσεις της Νομοθεσίας. Προς τούτο κατατίθενται αντίγραφα εντύπων που αποδεικνύουν τα επαγγελματικά προσόντα του προσωπικού που

Αριθμός απόφασης: 10/2018

απασχολεί κατά το χρόνο του διαγωνισμού ήτοι επαγγελματικές άδειες, πτυχία κλπ., όπως προβλέπεται από το ΠΔ 1/2013, που θα συνοδεύονται από αντίγραφο πίνακα προσωπικού της Επιθεώρησης Εργασίας ή το μητρώο της Νομαρχίας, στην οποία να αναφέρεται απαραίτητως η ειδικότητα εκάστου. Σημειώνεται ότι προκειμένου για νομικά πρόσωπα θα πρέπει να διαθέτουν πιστοποίηση σύμφωνα με τον κανονισμό 517/2014 και εφόσον πρόκειται για φυσικά πρόσωπα να διαθέτουν πιστοποιητικό κατηγορίας I όπως προβλέπεται από την νομοθεσία. Και στο πεδίο Β.5. αυτής, για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 ορίζεται ότι οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα αντίστοιχα πιστοποιητικά προς συμμόρφωση για: α) Σύμφωνα με την Η.Π18694/658/Ε της 11/4/2012 αρ.7 ενότητα Β παρ.1, με τον ΕΕ 517/2014 αρ.2 παρ.30 και αρ.3 παρ.4 καθώς και βάση του ΕΚ 2067/2015 αρ.2 παρ.1,2, αρ.5 και αρ.6 τα φυσικά ή νομικά πρόσωπα να κατέχουν πιστοποιητικό ISO 9001:2008 ή ISO 9001:2015, για ανάλογες εργασίες, καθώς και σχετικό πιστοποιητικό που να πιστοποιεί τις απαιτήσεις του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 2067/2015. β) με το πρότυπο ISO 14001:2004 (Σύστημα ελέγχου περιβαλλοντικών επιπτώσεων).

19. Επειδή, από τη συνδυαστική ερμηνεία των ως άνω διατάξεων και όρων της Διακήρυξης, τη μη αποστολή απόψεων από την αναθέτουσα αρχή, (βλ. σκέψη 13) καθώς και την υποβολή διευκρινιστικού ερωτήματος από την αναθέτουσα προκειμένου για την ορθή αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς των συμμετεχόντων, όπως αυτό αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, το οποίο έχει ως εξής: «Ερωτάται Α) Διαθέτουν οι προσφέροντες πιστοποιημένο ηλεκτρονικό αναλυτή καυσαερίων με αισθητήρες αερίων; Αν ναι, παρακαλούνται, αν δεν το έχουν ήδη κάνει, να ενημερώσουν την Επιτροπή, για τον τύπο του οργάνου και τη διακρίβωσή του με ηλεκτρονικό τρόπο μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ υποβάλλοντας και τα κατάλληλα για το σκοπό αυτό αποδεικτικά έγγραφα (Διακήρυξη, παράγραφος Β4, σελίδα 20). Β) Διαθέτουν οι

Αριθμός απόφασης: 10/2018

προσφέροντες τουλάχιστον δύο τεχνίτες (φυσικά πρόσωπα) που να διαθέτουν πιστοποιητικό Κατηγορίας I ή συνεργάζονται με νομικά πρόσωπα με πιστοποίηση σύμφωνη με τον κανονισμό 517/2014. Αν ναι, παρακαλούνται, αν δεν το έχουν ήδη κάνει, να ενημερώσουν την Επιτροπή για το προσωπικό αυτό με ηλεκτρονικό τρόπο μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ υποβάλλοντας και τα κατάλληλα για το σκοπό αυτό αποδεικτικά έγγραφα (Διακήρυξη, παράγραφος Β4, σελίδα 20). Οι απαντήσεις στα ερωτήματα αυτά θα βοηθήσουν την Επιτροπή να επιλέξει ορθά αυτούς που δικαιούνται να συνεχίσουν στον Διαγωνισμό και να προχωρήσει στο άνοιγμα των Οικονομικών Προσφορών μόνο εκείνων από τους προσφέροντες που ικανοποιούν τις τεχνικές απαιτήσεις της Διακήρυξης», συνάγεται ότι ο πρώτος λόγος προσφυγής γίνεται δεκτός ως βάσιμος.

20. Επειδή, από την εφαρμογή του οικείου νομοθετικού πλαισίου, συνάγεται ότι η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία και νυν παρεμβαίνουσα «.....» εμφανίζεται να καλύπτει την προϋπόθεση της πιστοποίησης της τεχνικής ικανότητας όπως ορίζεται για τα νομικά πρόσωπα κατά τον Κανονισμό ΕΕ 2067/2015, ο οποίος ωστόσο κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 6 αυτού, επιτάσσει: «1. Ο φορέας πιστοποίησης κατά την έννοια του άρθρου 7 εκδίδει πιστοποιητικό σε εταιρεία για μία ή περισσότερες από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στο άρθρο 2 παράγραφος 2, εφόσον πληρούνται οι ακόλουθες απαιτήσεις: α) απασχόληση φυσικών προσώπων πιστοποιημένων σύμφωνα με το άρθρο 3 για τις δραστηριότητες που απαιτούν πιστοποίηση, σε αριθμούς που αρκούν για την κάλυψη του αναμενόμενου όγκου δραστηριοτήτων[...]» (βλ. σκ.16) σύμφωνα δε με το άρθρο 3 αυτού με τίτλο: Πιστοποίηση των φυσικών προσώπων «1. Τα φυσικά πρόσωπα που εκτελούν τις δραστηριότητες που αναφέρονται στο άρθρο 2 παράγραφος 1 είναι κάτοχοι πιστοποιητικού που αναφέρεται στο άρθρο 4 για την αντίστοιχη κατηγορία, όπως ορίζεται στην παράγραφο 2 του παρόντος άρθρου. 2. Τα πιστοποιητικά που βεβαιώνουν ότι ο κάτοχος πληροί τις απαιτήσεις για την άσκηση μίας ή περισσότερων από τις δραστηριότητες του άρθρου 2 παράγραφος 1 χορηγούνται για τις ακόλουθες κατηγορίες φυσικών προσώπων: α) κάτοχοι πιστοποιητικού της κατηγορίας I

Αριθμός απόφασης: 10/2018

μπορούν να ασκούν όλες τις δραστηριότητες που προβλέπονται στο άρθρο 2 παράγραφος 1' [...]» σε συνδυαστική δε ερμηνεία με τις διατάξεις του Π.Δ. 1/2013 καθώς και των σχετικών όρων της Διακήρυξης (βλ. σκ.17-18), ήτοι την «απαίτηση» της αναθέτουσας αρχής να διαθέτει ο οικονομικός φορέας *κατ' ελάχιστο δύο (2) τεχνίτες και δύο (2) βοηθούς που θα καλύπτουν τις προϋποθέσεις της Νομοθεσίας*, κατά τα ως άνω προλεχθέντα, εμφανίζεται ότι δεν πληρούνται κατά το α' σκέλος (2 τεχνίτες) από την παρεμβαίνουσα εταιρεία.

21. Επειδή, όπως έχει κριθεί από τη νομολογία, η υποβολή της υπεύθυνης δήλωσης σχετικά με την προσωπική κατάσταση των διαγωνιζομένων σε δημόσιο διαγωνισμό με το προβλεπόμενο κατά τους όρους της διακήρυξης περιεχόμενο, αποτελεί ουσιώδη τυπική προϋπόθεση συμμετοχής στο διαγωνισμό, παράβαση δε του εν λόγω κανόνα εκ μέρους του συμμετέχοντος στο διαγωνισμό, δηλαδή παράλειψη συνυποβολής με την προσφορά του της παραπάνω δήλωσης ή υποβολής ελλιπούς ή αόριστης κατά περιεχόμενο δήλωσης, καθιστά την υποβληθείσα προσφορά του απαράδεκτη (ΕΑ ΣτΕ 422/2009, 1021/2008).

22. Επειδή, σύμφωνα με τα παραπάνω (βλ. σκ.21) γίνεται δεκτή αναλογική εφαρμογή για το ΕΕΕΣ, το οποίο αποτελεί μία ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, όπου ο οικονομικός φορέας «.....» δηλώνει στο πεδίο: *Τεχνικό προσωπικό ή τεχνικοί φορείς ποιοτικού ελέγχου [...]: Διπλωματούχος Ηλεκτρολόγος Μηχανικός & Μηχ/κος Η/Υ ΕΜΠ - Βεβαίωση αναγγελίας: 61/Α με αριθ. πρωτ.: 5044/13 του συνόλου των Ψυκτικών Εγκ/σεων βάσει του ΠΔ 1/13 - του συνόλου των επαγγελματικών δραστηριοτήτων εγκαταστάσεων καύσης βάσει του ΠΔ 114/2012 - του συνόλου των υδραυλικών εγκ/σεων βάσει του ΠΔ 112/2012, πιστοποιητικό ικανότητας με αριθ. μητρώου πιστοποιητικού Ρ08/15/128040 ως Τεχνικός Ψυκτικών Εγκ/σεων (Κατηγορία Ι Του ΚΑΝ. ΕΚ 303/2008) και Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2015/2067, Γενική άδεια με αριθ. αδείας 4965/Α και αριθ. πρωτ. 5246/13 εκτέλεσης και συντήρησης ηλεκτρικών εγκ/σεων όλων των ειδικοτήτων και κατηγοριών.: Διπλωματούχος Ηλεκτρολόγος Μηχανικός -Ηλεκτρολόγος Εγκαταστάτης*

Αριθμός απόφασης: 10/2018

σύμφωνα με το Π.Δ. 108/13 με βεβαίωση αναγγελίας: 731/A και αριθ. πρωτ.: 7580/14 και με βεβαίωση αναγγελίας: 731/A και αριθ. πρωτ. 7581/14 με δικαίωμα άσκησης του συνόλου των επαγγελματικών δραστηριοτήτων Διπλωματούχων Μηχανολόγων Εργοδηγός Ηλεκτρολόγος ΑΡ. ΑΔΕΙΑΣ 183 Αμ. 4687 Η/Γ: Τεχνίτης Ψυκτικών εγκαταστάσεων σύμφωνα με το Π.Δ.1/2013 με βεβαίωση αναγγελίας 565 και αριθ.πρωτ.14696/15: Τεχνίτης ψυκτικός σύμφωνα με το Π.Δ.1/2013 με βεβαίωση αναγγελίας 126-Π/14 με αρ.πρωτ.ΠΡ-537: Εργοδηγός Υδραυλικός σύμφωνα με το Π.Δ. 112/12 με αριθ. πρωτ. αδείας: 588/11-3-2014: Εμπειροτέχνης Ψυκτικός – Υδραυλικός, από τα οποία προκύπτει ότι ένας απασχολούμενος κατέχει πιστοποίηση κατηγορίας Ι, σύμφωνα δε με τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας, με την τελευταία μεταβολή της εταιρείας ως προς το προσωπικό, τον Οκτώβριο του 2017 και κατόπιν οφισγενών μεταβολών, από τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, προσαυξήθηκε κατά ένα μέλος (το προσωπικό της) με πιστοποιητικό καταλληλότητας Ι.

23. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, το άρθρο 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι το δικαίωμα συμμετοχής καθώς και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης πρέπει να συντρέχουν και κρίνονται σε τρία (3) χρονικά σημεία, ήτοι α) κατά την υποβολή της προσφοράς, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών (κατακύρωση) του άρθρου 80 και γ) κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 105 παρ. 3 περ. γ' του Ν. 4412/2016, ενώ η πλήρωση όλων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής πρέπει να συντρέχει σωρευτικά και στα τρία ως άνω αναφερόμενα χρονικά σημεία (βλ. Κατευθυντήρια Οδηγία 20 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., σελ. 26).

24. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, η πλήρωση της προϋπόθεσης της τεχνικής ικανότητας και της απόδειξης αυτής κατά τους όρους της Διακήρυξης, δεν ικανοποιείτο από την παρεμβαίνουσα κατά το χρονικό σημείο υποβολής της προσφοράς της και επιρρωνύεται η βασιμότητα του α' λόγου Προσφυγής της προσφεύγουσας, σε διαφορετική δε περίπτωση θα βάλλονταν οι γενικές αρχές

Αριθμός απόφασης: 10/2018

που διέπουν το δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων, ήτοι οι αρχές της ισότητας και της μη διακριτικής μεταχείρισης των διαγωνιζομένων.

25. Επειδή, αναφορικά με τον β' λόγο Προσφυγής επί της μη απόδειξης της τεχνικής ικανότητας της παρεμβαίνουσας εταιρείας και σχετικά με τη συγκέντρωση πολλαπλών ιδιοτήτων σε ένα πρόσωπο/ απασχολούμενο καθώς και της μη δυνατότητας άρτιας και έγκαιρης ανταπόκρισης του, γίνεται δεκτό ότι τα ως άνω αναφερόμενα δεν απαγορεύονται επί ποινή αποκλεισμού από τη Διακήρυξη και δεν συνιστούν λόγο απόρριψης της προσφοράς, θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

26. Επειδή, αναφορικά με τον γ' λόγο Προσφυγής για την έλλειψη θεώρησης γνησίου της υπογραφής των δηλούντων, η απάντηση της αναθέτουσας αρχής σε σχετικό διευκρινιστικό ερώτημα της προσφεύγουσας, όπως αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ, είναι ότι: «Τα κατατιθέμενα έγγραφα ηλεκτρονικής μορφής (eΕΕΕΣ, Υπεύθυνες Δηλώσεις και λοιπά δικαιολογητικά) των υποψηφίων συνεργαζόμενων οικονομικών φορέων θα πρέπει να φέρουν πιστοποιημένη ψηφιακή υπογραφή», προϋπόθεση που ικανοποιείται από την προσφέρουσα συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία και νυν παρεμβαίνουσα. Αντίθετη εκδοχή, ότι δηλαδή απαιτείται η υποβολή, υπογραφή και θεώρηση του γνησίου της υπογραφής του επίμαχου εγγράφου, δεν ευρίσκει έρεισμα ούτε στους όρους της Διακήρυξης ούτε όμως και στο πνεύμα του 4412/2016, που είναι η απλούστευση και η ευελιξία των κανόνων και διαδικασιών που διέπουν την σύναψη δημοσίων συμβάσεων, η επέκταση και, εν τέλει, γενίκευση των ηλεκτρονικών μέσων ως τρόπου επικοινωνίας στο πεδίο αυτό, η δραστική περικοπή του διοικητικού φόρτου για τις αναθέτουσες αρχές λόγω των απαιτούμενων δικαιολογητικών από τους οικονομικούς φορείς, η μείωση των προβλημάτων που αφορούν την ακριβή σύνταξη των επισήμων δηλώσεων και εγγράφων και ο εκσυγχρονισμός των διαδικασιών με μείωση των προθεσμιών για την υποβολή προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής σε διαγωνιστικές διαδικασίες (ΔιοικΕφΑθ 196/2017). Ενόψει των ανωτέρω, ο γ' λόγος προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

Αριθμός απόφασης: 10/2018

27. Επειδή, σε ό,τι αφορά τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας για την έλλειψη εμπειριστατωμένης αιτιολογίας της προσβαλλόμενης, επισημαίνεται ότι η αιτιολογία πρέπει να είναι σαφής, ειδική, επαρκής και να ανταποκρίνεται στα στοιχεία του φακέλου (άρθρ. 17 παρ. 2 ΚΔΔ/σίας). Η αιτιολογία άλλωστε απαιτείται να περιέχεται στο σώμα της πράξης μόνο όταν τούτο προβλέπεται ρητά στον νόμο (ΣτΕ 1390/2014) και εν προκειμένω, το πρακτικό της Επιτροπής το οποίο αποδέχεται η προσβαλλόμενη απόφαση είναι επαρκώς αιτιολογημένο.

28. Επειδή, αναφορικά με τον ισχυρισμό της παρεμβαίνουσας για απαράδεκτη άσκηση της υπό κρίση Προσφυγής κατά μη εκτελεστής πράξης της Διοίκησης (πρακτικό Επιτροπής), όπως έχει παγίως κριθεί από τη νομολογία, οι πράξεις της Επιτροπής Διαγωνισμού τόσο κατά τον έλεγχο των τυπικών δικαιολογητικών συμμετοχής στο διαγωνισμό, όσο και κατά την αξιολόγηση των προσφορών, έχουν χαρακτήρα γνωμοδότησης που απευθύνεται προς το αποφασίζον όργανο της αναθέτουσας αρχής, και για το λόγο αυτό ως μη εκτελεστές πράξεις δεν υπόκεινται σε προδικαστική προσφυγή (421/2014 ΣτΕ (Ασφ)). Ως εκ τούτου, το από 26.10.2017 πρακτικό ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής της Επιτροπής Διαγωνισμού συνιστά μη εκτελεστή πράξη με γνωμοδοτικό χαρακτήρα, η οποία απαραδέκτως προσβάλλεται με την υπό κρίση προσφυγή, ενώ μόνη παραδεκτώς προσβαλλόμενη πράξη είναι η απόφαση τ..... (10^{ης}/2017 Συνεδρίασης που έλαβε χώρα την 2^η/11/2017) τ, η οποία ενσωματώνει κατά το περιεχόμενό της και το από 26.10.2017 πρακτικό, κατά της οποίας όμως στρέφεται και η υπό κρίση προσφυγή.

29. Επειδή, κατά τα ως άνω προλεχθέντα, ο πρώτος λόγος της υπό κρίση Προσφυγής κρίνεται ως βάσιμος (βλ. σκ.19) και σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 18 του Π.Δ. 39/2017 «Ο οικείος σχηματισμός, με την απόφασή του, κατά περίπτωση, δέχεται εν όλω ή εν μέρει ή απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή. Επί αποδοχής προδικαστικής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ...»

Αριθμός απόφασης: 10/2018

30. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η Παρέμβαση.

31. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση τ..... (10ης/2017 Συνεδρίασης που έλαβε χώρα την 2η/11/2017) τ, που αποδέχεται το από 26-10-2017 πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας του Διεθνούς, Ανοικτού, Ηλεκτρονικού διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη με αριθμ. 31821/28-07-2017 Διακήρυξη με αντικείμενο την «Προμήθεια Υλικών και Παροχή Υπηρεσιών για τις εγκαταστάσεις Ψύξης-Θέρμανσης των κτιρίων του Ιδρύματος» (με συστημικό α/α Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ), συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 515.104,70 €, πλέον ΦΠΑ και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας «.....» στο στάδιο αξιολόγησης «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά».

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού δύο χιλιάδων πεντακοσίων εβδομήντα πέντε ευρώ και πενήντα τριών λεπτών (2.575,53€).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 20 Δεκεμβρίου 2017 και εκδόθηκε στις 05 Ιανουαρίου 2018.

Αριθμός απόφασης: 10/2018

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Βασιλική Κ. Μπάκου